

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 25-9-2019 με την εξής σύνθεση: Σταυρούλα Κουρή - Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 1-9-2019 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1089/3-9-2019 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....»

Κατά της αναθέτουσας αρχής «ΔΗΜΟΣ», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Και την από 11-9-2019 παρέμβαση της εταιρίας «.....» για τη διατήρηση του κύρους της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια Σταυρούλα Κουρή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της με αρ. 120/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία κατακυρώθηκε οριστικά η ανάθεση της δημόσιας σύμβασης «.....» στον οικονομικό φορέα «.....».

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την με αρ.διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό, για την ανάθεση της ανωτέρω σύμβασης «.....», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, με CPV, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 122.244,00€, πλέον του αναλογούντος ΦΠΑ, και καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 9-7-2019. Η διακήρυξη

Αριθμός απόφασης: 1182/2019

δημοσιεύτηκε στο ΚΗΜΔΗΣ και στο ΕΣΗΔΗΣ με α/α Στο διαγωνισμό υπέβαλαν προσφορά τρεις (3) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων, η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Ακολούθως, η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αρ. 108/2019 απόφαση ανέδειξε πρώτη κατά σειρά μειοδότη και προσωρινή ανάδοχο την παρεμβαίνουσα εταιρία «.....» και δεύτερη κατά σειρά μειοδότη την προσφεύγουσα επωνυμία «.....», ενώ με το υπ' αρ.πρωτ.10676/5-8-2019 έγγραφό της προσκάλεσε την προσωρινή ανάδοχο να υποβάλει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Η Επιτροπή Διενέργειας του διαγωνισμού με το υπ' αρ. 3/20-8-2019 Πρακτικό της διέγνωσε ότι τα υποβληθέντα από την «.....» δικαιολογητικά κατακύρωσης είναι πλήρη και σύμφωνα με τα έγγραφα της σύμβασης και εισηγήθηκε την κατακύρωση του υπόψη διαγωνισμού στην «.....». Στη συνέχεια η Οικονομική Επιτροπή της αναθέτουσας αρχής με την προσβαλλόμενη με αρ.120/2019 απόφασή της ενέκρινε το άνω Πρακτικό με αρ. 3/20-8-2019 και κατακύρωσε το διαγωνισμό στη «.....».

3. Επειδή, αναλυτικότερα με την ως άνω προσφυγή η προσφεύγουσα εταιρία επικαλείται τα εξής: Ουπέβαλε υπεύθυνη δήλωση ψηφιακά υπογεγραμμένη με ημερομηνία 05/07/2019, δηλαδή σε χρόνο προγενέστερο από αυτόν της πρόσκλησης υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, όπως απαιτεί η διακήρυξη, στην οποία δηλώνει υπεύθυνα μεταξύ άλλων ότι «...δ) δεν έχω επιδείξει σοβαρή ή επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στο πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης που είχε ως αποτέλεσμα την πρόωρη καταγγελία της προηγούμενης σύμβασης, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις. ε) δεν έχω κριθεί ένοχος ψευδών δηλώσεων κατά την παροχή πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής ούτε έχω αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές.», χωρίς να δηλώνει το υπόλοιπο περιεχόμενο που απαιτεί η παράγραφο 2.2.3.4. της διακήρυξης. Επίσης, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί την υποβολή των δηλώσεων αυτών μετά την πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και με ημερομηνία σύνταξης των δηλώσεων αυτών μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης αυτής (παράγραφος Β10 στοιχείο δ' διακήρυξης), συνεπώς η υποβολή της υπεύθυνης δήλωσης με ημερομηνία 05.07.2019 καταλαμβάνει χρονικό διάστημα μέχρι την πέμπτη

Αριθμός απόφασης: 1182/2019

Ιουλίου 2019, ενώ η απαίτηση της διακήρυξης είναι μέχρι την υποβολή της δήλωσης, η οποία όμως συντάσσεται και υπογράφεται μετά την πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών, δηλαδή για το διάστημα από 05.07.2019 μέχρι και σήμερα ή σε κάθε περίπτωση από τις 05.08.2019 (πρόσκληση στο σύστημα του ΕΣΗΔΗΣ στον προσωρινό ανάδοχο) μέχρι την 12.08.2019 (ημερομηνία υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης ηλεκτρονικά στο σύστημα) δεν υπάρχει αντίστοιχη υπεύθυνη δήλωση. Αυτό έχει ως άμεση συνέπεια τη μη υποβολή της απαιτούμενης υπεύθυνης δήλωσης, δήλωσης η οποία συνδέεται με την απόδειξη μη συνδρομής λόγου αποκλεισμού. Επίσης, η υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 της ελληνικής νομοθεσίας, έχει ως άμεση συνέπεια να υπάρχει καταλογισμός ποινικής ευθύνης σε περίπτωση ψευδούς δήλωσης. Η μη υποβολή της δήλωσης αυτής ή η υποβολή αυτής σε χρόνο που δεν καταλαμβάνει το χρονικό διάστημα που απαιτεί η διακήρυξη, έχει ως συνέπεια την αδυναμία καταλογισμού ποινικής ευθύνης που επισύρει η τυχόν ψευδής υπεύθυνη δήλωση. Επειδή κατά ρητή επιταγή της διακήρυξης περί υποβολής των ανωτέρω δηλώσεων πρέπει να καλύπτεται και η ημερομηνία μετά την υποβολή πρόσκλησης δικαιολογητικών κατακύρωσης και μέχρι την υποβολή της υπεύθυνης δήλωσης, δεδομένου ότι η υπεύθυνη δήλωση μπορεί να αφορά αποκλειστικώς και μόνον γεγονότα παρόντα ή παρελθόντα, όχι όμως μέλλοντα (Ε.Α. ΣΤΕ 273/2012, 163/2010, 967/2009, 685/2009, 1062/2009, ΔΕΦΑΘ. 476/2014), η δε υπεύθυνη δήλωση με ψηφιακή υπογραφή που τίθεται σε ημεροχρονολογία προγενέστερη του χρόνου υποβολής είναι αυτονόητο ότι δια αυτής βεβαιώνεται σε συγκεκριμένο χρόνο γεγονός και κατάσταση που είναι κατά το νόμο κρίσιμο να συντρέχουν ή να μη συντρέχουν στο μέλλοντα χρόνο υποβολής στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., με αποτέλεσμα το απαράδεκτο της υποβληθείσας δήλωσης (ΑΕΕΠ 136/2017). Εξάλλου, επί παραλείψεως υποβολής δικαιολογητικού ή υποβολής του με ελλιπές περιεχόμενο, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να απορρίψει την προσφορά, ούτε δύναται να ζητήσει διευκρινίσεις, αφού είναι δυνατή μόνον η συμπλήρωση ή διευκρίνιση υποβληθέντος δικαιολογητικού και όχι η αναπλήρωση μη υποβληθέντος ή μη νομίμως υποβληθέντος. Επίσης προβάλλει ότι δεν προσκομίστηκαν επικαιροποιημένα απαιτούμενα από τη διακήρυξη στοιχεία (ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΚΘΕΣΗ) και υπεύθυνες δηλώσεις που να καλύπτουν χρονικά το χρόνο μέχρι την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

Αριθμός απόφασης: 1182/2019

4. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αρ.πρωτ.12024/13-9-2019 έγγραφο απόψεών της προς την ΑΕΠΠ ζητά την απόρριψη της άνω προδικαστικής προσφυγής, προβάλλουσα τα εξής: Στη συγκεκριμένη περίπτωση, ο προσωρινός ανάδοχος είχε υποβάλει υπεύθυνη δήλωση με το ζητούμενο περιεχόμενο με ημερομηνία 05/07/2019. Σύμφωνα δε με την παράγραφο 1 του άρθρου 74 του Ν. 4412/2016 *«Αν στο πλαίσιο διαδικασίας σύναψης μιας δημόσιας σύμβασης διαπιστωθεί ότι συντρέχει στο πρόσωπο ενός οικονομικού φορέα ένας από τους λόγους αποκλεισμού των παραγράφων 1,2γ και 4 του άρθρου 73 κι ο οικονομικός φορέας δεν λάβει τα μέτρα για να αποδείξει την αξιοπιστία του, όπως αυτά ορίζονται στην παράγραφο 7 του άρθρου 73 μπορεί να επιβληθεί εις βάρος του αποκλεισμός από τη συμμετοχή σε εν εξελίξει μελλοντικές διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων για εύλογο χρονικό διάστημα.»*. Επίσης ο προσωρινός ανάδοχος προσκόμισε υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη ότι δεν έχει εκδοθεί σε βάρος του απόφαση αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 74 του Ν. 4412/2016. Η Επιτροπή Αξιολόγησης δέχθηκε ότι με την ανωτέρω ΥΔ του άρθρου 74 του Ν. 4412/2016, εφόσον δεν έχει εκδοθεί απόφαση αποκλεισμού, δεν συντρέχουν στο πρόσωπο του οι οριζόμενοι στο άρθρο 73 λόγοι αποκλεισμού και για το λόγο έκανε αποδεκτά τα δικαιολογητικά του.

5. Επειδή, η εταιρία «.....» με την από 11-9-2019 νομοτύπως και εμπροθέσμως κατόπιν της από 4-9-2019 κοινοποίησης της προσφυγής, παρέμβασή της υπέρ του κύρους της προσβαλλόμενης απόφασης, μετ' εννόμου συμφέροντος, αφού η προσφυγή στρέφεται ακριβώς κατά της ανάδειξης της ως οριστικής αναδόχου της υπόψη σύμβασης, επικαλείται προς απόρριψη της άνω προσφυγής τα ακόλουθα: Στην υπεύθυνη δήλωση που κατατίθεται στον διαγωνισμό ως δικαιολογητικό κατακύρωσης (στην οποία αναφέρεται η προσφεύγουσα) ζητείται να αναγραφεί ότι δεν συντρέχει γι' αυτήν οποιοσδήποτε λόγος αποκλεισμού από τους αναγραφόμενους στην παρ. 2.2.3.4. της διακήρυξης, το οποίο η παρεμβαίνουσα επικαλείται ότι πράγματι κατέγραψε και δήλωσε στην υποβληθείσα Υπεύθυνη Δήλωσή της. Κατά την παρεμβαίνουσα, όσα υποστηρίζει η προσφεύγουσα, ήτοι ότι δεν κατέγραψε όλα όσα απαιτούνται στο κείμενο της υπεύθυνης δήλωσης, είναι εσφαλμένα, καθόσον κατέγραψε ότι δεν συντρέχει ουδείς λόγος αποκλεισμού

Αριθμός απόφασης: 1182/2019

εξ όσων αναφέρονται στη συγκεκριμένη παράγραφο, πέραν των λοιπών στοιχείων που δεν συνιστούν λόγους αποκλεισμού, ώστε να δηλώσει κάτι παραπάνω. Περαιτέρω, από τις ανωτέρω ρυθμίσεις της διακήρυξης δεν προκύπτει ποινή αποκλεισμού για τη μη συμμόρφωση στις ρυθμίσεις για τον χρόνο σύνταξης της υπεύθυνης δήλωσης. Η αναθέτουσα αρχή δεν είχε καμία αμφιβολία για την πραγματική κατάσταση της παρεμβαίνουσα με βάση τα έγγραφα που προσκόμισε. Σε κάθε περίπτωση ουδείς λόγος αποκλεισμού υφίσταται στο πρόσωπό της είτε κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, είτε κατά τον χρόνο ελέγχου των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου είτε κατά τον παρόντα χρόνο, ως υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα. Προς απόδειξη τούτων υπέγραψε και ανήρτησε στο ΕΣΗΔΗΣ την από 10-9-2019 υπεύθυνη δήλωσή της που περιλαμβάνει όλα τα αναγκαία στοιχεία. Συνεπώς, ουδεμία αμφιβολία γεννάται τελικώς ως προς την ακρίβεια και το επίκαιρο όσων έχει δηλώσει με την υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωση ως προς τους λόγους αποκλεισμού του άρθρου 73 του Ν. 4412/2016. Εάν παρά ταύτα θεωρηθεί ότι γεννάται οποιαδήποτε αμφιβολία ως προς τα δηλούμενα και για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού κατά το υπολειπόμενο διάστημα, η οποία δεν αίρεται εξ όσων ανωτέρω αναφέρω, υπό την έννοια ότι θα έπρεπε να προσκομιστεί νεότερη υπεύθυνη δήλωση, συνταχθείσα μετά την ημερομηνία της πρόσκλησης υποβολής των δικαιολογητικών, τότε θα πρέπει να της χορηγηθεί εύλογη προθεσμία από την αναθέτουσα αρχή για να προβεί στην επικαιροποίηση της ήδη προσκομισθείσας υπεύθυνης δήλωσης.

6. Επειδή για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 άρ. 363 Ν. 4412/2016 απαιτούμενο παράβολο (σχ. το με στοιχείαειδικό έντυπο παραβόλου), ποσού 611,22 €, όπως και αποδεικτικό περί πληρωμής του.

7. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του, όπως και του χρόνου δημοσίευσής του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π.

8. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως την 1-9-2019, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη

Αριθμός απόφασης: 1182/2019

απόφαση αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 23-8-2019, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες.

9. Επειδή, ο προσφεύγων οικονομικός φορέας παρίσταται ως έχων άμεσο, προσωπικό και ενεστώως έννομο συμφέρον για την άσκηση της σχετικής προδικαστικής προσφυγής, αφού ως καταταγείς δεύτερος στην σειρά μειοδοσίας συνιστά προδήλως ενδιαφερόμενο προς ανάθεση σε αυτόν της συγκεκριμένης σύμβασης.

10. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Περαιτέρω, το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

11. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα

Αριθμός απόφασης: 1182/2019

του διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά अपαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

12. Επειδή, κατά το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 (Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών) προβλέπεται ότι: *«Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α` 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του*

Αριθμός απόφασης: 1182/2019

άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. 3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται. 4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται. 5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων

Αριθμός απόφασης: 1182/2019

κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και το άρθρο 75 η διαδικασία ματαιώνεται. 6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2, και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105. 7. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος.».

13. Επειδή, στο άρθρο 102 του ν. 4412/2016 (Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών) προβλέπεται ότι: «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής

Αριθμός απόφασης: 1182/2019

σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή σονος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

14. Επειδή, σύμφωνα με τον όρο 2.4.6. της διακήρυξης (Λόγοι απόρριψης προσφορών) ορίζεται ότι: «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: i. η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο

Αριθμός απόφασης: 1182/2019

φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) της παρούσας, ii. η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με τους όρους της παρούσης διακήρυξης, iii. για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με τους όρους της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, iv. δεν επιτρέπεται η επίδοση αντιπροσφορών, εναλλακτικών προσφορών και σε περίπτωση υποβολής τους απορρίπτονται ως απαράδεκτες, v. η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της παραγράφου 2.2.3.4 περ. γ της παρούσας (περ. γ' της παρ. 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016) και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων, vi. η οποία είναι υπό αίρεση, vii. η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, viii. η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης, ix. οικονομικοί όροι των διαγωνιζομένων δε γίνονται δεκτοί. x. προσφορές που δεν φέρουν την ηλεκτρονική υπογραφή του διαγωνιζόμενου ή που δεν είναι σύμφωνες με τους όρους της διακήρυξης απορρίπτονται. xi. η προσφορά απορρίπτεται και σε περίπτωση που διαπιστωθεί ότι εφαρμόζεται πολιτική τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής του προϊόντος ή της τιμής απόκτησης του προϊόντος για εμπορία (τιμή Dumping) ή ότι το προσφερόμενο προϊόν είναι αποδέκτης εξαγωγικής επιδότησης. Οι προσφέροντες οφείλουν να είναι γνώστες των προαναφερθέντων μέτρων της χώρας προέλευσης του προϊόντος ή της κατασκευάστριας εταιρίας. xii. όλες οι προσφορές θα αναφέρονται σε ευρώ ανεξάρτητα από τη χώρα προέλευσης των ειδών (εγχώρια ή εισαγόμενα). Η προσφερόμενη τιμή θα αναλύεται ως εξής : α. Η τιμή του προσφερόμενου είδους απαλλαγμένη από το Φ.Π.Α. β. Ο Φ.Π.Α., με

Αριθμός απόφασης: 1182/2019

τον οποίο επιβαρύνεται η προσφορά, θα βαρύνει το Δήμο. γ. Η συνολική προσφερόμενη τιμή. Εφόσον η προσφορά δεν συμμορφώνεται με τους παραπάνω κατά περίπτωση επιμερισμούς τιμήματος, η προσφορά θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη. xiii. όταν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές (άρθρο 88 του Ν.4412/16, άρθρο 69 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) σε σχέση με τα αγαθά, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής. xiv. στα περιεχόμενα της τεχνικής προσφοράς δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να εμφανίζονται οικονομικά στοιχεία. Τυχόν εμφάνιση οικονομικών στοιχείων (συμπεριλαμβανομένων λέξεων όπως δωρεάν) αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς.»

15. Επειδή, σύμφωνα με τον όρο 2.2.9.2. της διακήρυξης (Αποδεικτικά μέσα-Δικαιολογητικά κατακύρωσης) ορίζεται ότι: «Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, ΚΡΙΝΟΝΤΑΙ ΚΑΤΑ ΤΗΝ ΥΠΟΒΟΛΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, ΚΑΤΑ ΤΗΝ ΥΠΟΒΟΛΗ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΤΗΣ ΠΑΡΟΥΣΑΣ ΚΑΙ ΚΑΤΑ ΤΗ ΣΥΝΑΨΗ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ, στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/201644, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 107 παρ. 26 του Ν. 4497/2017. Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8. της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (παράγραφοι 2.2.4-2.2.8).Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον συμμετέχοντα στον διαγωνισμό, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση (προσωρινό ανάδοχο), να υποβάλει τα ακόλουθα δικαιολογητικά κατακύρωσης: Β.1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: α) για την παράγραφο 2.2.3.1 δ) για την παράγραφο παραγράφους 2.2.3.4

Αριθμός απόφασης: 1182/2019

περίπτωση β' πιστοποιητικό αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, που θα έχει εκδοθεί το πολύ έξι (6) μήνες πριν από την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης.....Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.4 υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού. ε) για την παράγραφο 2.2.3.8. υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη ότι δεν έχει εκδοθεί σε βάρος του απόφαση αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 74 του Ν. 4412/2016.....B.10 ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΕΚΔΟΣΗΣ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ (άρθρο 43 Ν. 4605/2019) Με την παράγραφο 7αδ του άρθρου 43 του Ν. 4605/2019 αποσαφηνίζονται ζητήματα ως προς την ημερομηνία έκδοσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης: Ειδικότερα, προβλέπεται ότι αα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: α).....ε) οι υπεύθυνες δηλώσεις εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών.....».

16. Επειδή, με βάση την αρχή της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών, μόνο όταν έχει τεθεί όρος στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού - είτε ουσιαστικός, είτε τυπικός - κάθε διαγωνιζόμενος έχει δικαίωμα να επικαλεσθεί παράβασή του και να επιδιώξει τον αποκλεισμό των άλλων διαγωνιζόμενων, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (ΣτΕ 194/2011).

17. Επειδή, εν προκειμένω, η εταιρία «.....», κατόπιν της με αρ.πρωτ.10676/5-8-2019 πρόσκλησης υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, υπέβαλε στην αναθέτουσα αρχή την από 5-7-2019 Υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της, με την οποία δηλώνει ότι «.....μέχρι και την ημέρα υποβολής της προσφοράς η ατομική μου επιχείρηση: α) πληρώ τις προϋποθέσεις συμμετοχής μου στον διαγωνισμό. β) έλαβα πλήρη γνώση των όρων της παρούσας διακήρυξης και των σχετικών με αυτήν διατάξεων και κείμενων νόμων, καθώς και των τεχνικών προδιαγραφών τα οποία αποδέχεται ανεπιφύλακτα. γ) δεν έχει αποκλεισθεί η συμμετοχή μου από διαγωνισμούς του Δημοσίου, των Ν.Π.Δ.Δ. και των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης, και δεν έχω υποπέσει σε σοβαρό παράπτωμα κατά την άσκηση της

Αριθμός απόφασης: 1182/2019

επαγγελματικής μου δραστηριότητας. δ) δεν έχω επιδείξει σοβαρή ή επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στο πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης που είχε ως αποτέλεσμα την πρόωρη καταγγελία της προηγούμενης σύμβασης, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις. ε) δεν έχω κριθεί ένοχος ψευδών δηλώσεων κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής ούτε έχω αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές. στ) η προσφορά μου ισχύει για επτά μήνες από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής. ζ) παραιτούμαι από κάθε δικαίωμα αποζημίωσης σε περίπτωση αναβολής ή ακύρωσης του διαγωνισμού, για λόγους δημοσίου συμφέροντος. η) ουδέποτε έχει αποφασιστεί έκπτωση ή καταγγελία συμβάσεως εκτέλεσης παρόμοιου έργου εις βάρος μου λόγω επαγγελματικού παραπτώματος από οποιοδήποτε Ν.Π.Δ.Δ. ή άλλο νομικό πρόσωπο του ευρύτερου δημόσιου τομέα. θ) αποδέχομαι ανεπιφύλακτα, ότι θα προμηθεύω τα προϊόντα με τις προδιαγραφές της σχετικής μελέτης του διαγωνισμού και ότι θα αποδέχομαι ανεπιφύλακτα κάθε αιφνιδιαστικό έλεγχο της αναθέτουσας αρχής, προκειμένου να διαπιστωθεί αν τηρείται η προμήθεια προϊόντων με τις προδιαγραφές που ορίζει η διακήρυξη και η σύμβαση.». Η ως άνω υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωση, συνταχθείσα την 5-7-2019, βεβαιώνει κατά το ως άνω περιεχόμενό της καταστάσεις και γεγονότα που αφορούν στο νομικό πρόσωπο του οικονομικού φορέα έως την ημερομηνία αυτή. Ωστόσο κατά τον όρο Β.10 σημείο ε της διακήρυξης, η απαίτηση που τίθεται είναι οι υπεύθυνες δηλώσεις να έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών και ο λόγος είναι προφανής, δηλαδή να καλύπτουν εξίσου και το χρόνο έως την οριστική κατακύρωση της σύμβασης. Συνεπώς για το χρονικό από 6-7-2019 έως την 5-8-2019, ότε κοινοποιήθηκε μέσω της λειτουργικότητας ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ του ΕΣΗΔΗΣ η πρόσκληση προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, δεν υφίσταται Υπεύθυνη Δήλωση της εταιρίας «.....» που να βεβαιώνει ότι τη μη συνδρομή συγκεκριμένων όρων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3.4. της διακήρυξης. Η οφигενώς υποβληθείσα Υπεύθυνη Δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της ανωτέρω εταιρίας με ημερομηνία 10-9-2019, ήτοι μετά την άσκηση της εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής, η οποία με πλήρες περιεχόμενο δηλώνει τα

Αριθμός απόφασης: 1182/2019

συγκεκριμένα εκ της διακήρυξης απαιτούμενα, δεν δύναται να θεραπεύσει την ως άνω διαπιστωθείσα έλλειψη, καθόσον θα παραβίαζε την αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων. Όσον αφορά δε το περιεχόμενο της από 5-7-2019 υποβληθείσας Υπεύθυνης Δήλωσης, διατυπώνονται τα εξής: Για την απόδειξη εκάστου των λόγων αποκλεισμού, όπως αυτοί διαλαμβάνονται στον όρο 2.2.3.4. της διακήρυξης, απαιτείται η προσκόμιση Υπεύθυνης Δήλωσης ηλεκτρονικά υπογεγραμμένης, με εξαίρεση το λόγο αποκλεισμού που αφορά σε πτώχευση, διαδικασία εξυγίανσης, αναγκαστικής διαχείρισης, πτωχευτικού συμβιβασμού, για τον οποίο απαιτείται πιστοποιητικό αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής (βλ. σκ.15 της παρούσας). Εν προκειμένω, όμως, η από 5-7-2019 υποβληθείσα Υπεύθυνη Δήλωση, ως κατ' ακριβές περιεχόμενο εκτέθηκε ανωτέρω, πέραν της δηλωθείσας έλλειψης των λόγων αποκλεισμού που αφορούν στο ότι «.....γ) δεν έχει αποκλεισθεί η συμμετοχή μου από διαγωνισμούς του Δημοσίου, των Ν.Π.Δ.Δ. και των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης, και δεν έχω υποπέσει σε σοβαρό παράπτωμα κατά την άσκηση της επαγγελματικής μου δραστηριότητας. δ) δεν έχω επιδείξει σοβαρή ή επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στο πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης που είχε ως αποτέλεσμα την πρόωρη καταγγελία της προηγούμενης σύμβασης, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις. ε) δεν έχω κριθεί ένοχος ψευδών δηλώσεων κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής ούτε έχω αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές....» δεν έχει συμπεριλάβει τους λοιπούς λόγους αποκλεισμούς του όρου 2.2.3.4. της διακήρυξης. Η έλλειψη δε αυτή συνιστά λόγο απόρριψης της προσφοράς της εταιρίας «.....», καθόσον αφορά ακριβώς σε έλλειψη επί των λόγων αποκλεισμού που αποδεικνύεται με την υποβολή σχετικής Υπεύθυνης Δήλωσης. Εξάλλου, αμφότερες οι ως άνω διαπιστωθείσες ελλείψεις δεν δύναται να συμπληρωθούν, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 103 ν.4412/2016, ως τούτο - τροποποιηθέν με το ν. 4605/2019 – ισχύει. Κατά συνέπεια και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.4.6. περ. ii της διακήρυξης και στην παρ. 5 του άρθρου 103 ν.4412/2016, αλλά και με βάση την αρχή της τυπικότητας και της δεσμευτικότητας των όρων της διακήρυξης, η προσφορά της εταιρίας «.....» πρέπει να απορριφθεί ως περιέχουσα της ανωτέρω διαπιστωθείσες ελλείψεις. Τέλος, άοριστος

Αριθμός απόφασης: 1182/2019

κρίνεται ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι δεν προσκομίστηκε επικαιροποιημένη Τεχνική Έκθεση.

18. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή ως βάσιμη και να απορριφθεί η ασκηθείσα παρέμβαση ως αβάσιμη, συνακόλουθα δε πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη με αρ. 120/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία κατακυρώθηκε οριστικά η ανάθεση της δημόσιας σύμβασης «.....» στον οικονομικό φορέα «.....».

19. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα το υπό στοιχείαπαράβολο, ποσού 611,22 €.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει τη με αρ. 120/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία κατακυρώθηκε οριστικά η ανάθεση της δημόσιας σύμβασης «.....» στον οικονομικό φορέα «.....».

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του υπό στοιχείαπαραβόλου, ποσού 611,2€.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 25-9-2019 και εκδόθηκε στις 15-10-2019.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΣΤΑΥΡΟΥΛΑ ΚΟΥΡΗ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΡΓΥΡΩ ΤΣΟΥΛΟΥΦΑ

Αριθμός απόφασης: 1182/2019